

内 容 摘 要

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: X200108008

UDC_____

学 位 论 文

论单位共同犯罪

On unit joint offense

徐 少 敏

指导教师姓名: 陈 晓 明 教 授

申请学位级别: 硕 士

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交时间: 2004 年 11 月

论文答辩日期: 2004 年 月

学位授予单位: 厦 门 大 学

学位授予日期: 2004 年 月

答辩委员会主席_____

评 阅 人_____

2004 年 11 月

内 容 摘 要

当前,理论界对单位共同犯罪这一种复杂的犯罪形态缺乏深入的研究。在司法实践中存在定罪不一与量刑失衡问题。本文结合理论与司法实践,对单位犯罪与共同犯罪的关系、单位共同犯罪的主体资格、单位共同犯罪的特征、单位共同犯罪的刑事责任以及单位共同犯罪具体认定中的若干问题做一些探讨。以期对正确理解和把握单位共同犯罪有所帮助。文章共分为五个部分:

第一部分,主要研究单位共同犯罪与共同犯罪的关系。从单位犯罪与共同犯罪、单位参与犯罪能否构成共同犯罪、单位共同犯罪与共同单位犯罪的关系三方面分析。从而得出单位犯罪本身不是共同犯罪,单位与其直接责任人员之间不是共同犯罪,而在单位故意犯罪的前提下,其内部的数个自然人之间可以成立共同犯罪。提出应摒弃共同单位犯罪这一提法,统一采用单位共同犯罪这一术语,同时将单位犯罪本身排除于单位共同犯罪范畴之外。

第二部分,主要研究单位共同犯罪的概念与特征。将单位共同犯罪解释为两个或两个以上的单位之间,或者一个或一个以上的单位与自然人之间,共同故意实施特定的犯罪的行为。并提出私有企业参与共同犯罪、单位与其内部成员、单位与上级主管领导、单位与其委托代理人在一定条件下成立单位共同犯罪。

第三部分,主要研究单位共同犯罪的形式。指出纯正的单位共同犯罪(单位与单位之间)和非纯正的单位共同犯罪(单位与自然人之间)是两种基本形式。提出单位与其下属的二级单位(含分支机构)在一定条件下,可以成立单位共同犯罪。如专业银行、保险公司等金融机构。母公司与子公司、单位与单位内自然人(以独立的个人身份)、自然人同时以单位成员和独立个人双重身份参与单位实施的共同犯罪均可成立单位共同犯罪。

第四部分,主要研究单位共同犯罪的刑事责任。单位共同犯罪的刑事责任

涉及主犯、从犯、教唆犯、胁从犯的区分界定问题、作为共犯的单位与单位之间或单位与自然人之间的分配以及共犯单位的直接责任人员之间的再分配。提出单位共同犯罪的主犯、从犯的认定中应当把握的七个因素；推导出单位共同犯罪中单位犯罪内部的数个直接责任人员的主从关系的六种情形。具体分析单位教唆自然人和自然人教唆单位实施的犯罪中认定为单位共同犯罪的情形。提出了纯正的单位共同犯罪和非纯正的单位共同犯罪的刑事责任确认原则和分担方法。

第五部分，主要研究单位共同犯罪具体认定中的若干问题：对实践中遇到的单位与自然人之间实行同一性质的犯罪触犯不同罪名的认定、一般单位与特殊单位共同实施单位犯罪的定性、单位共同犯罪的犯罪数额的认定等疑难问题进行深入的分析，提出本文的见解。

关 键 词：单位共同犯罪；刑事责任；具体认定

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Currently the deep study of unit joint offense, as a complicate criminal pattern, is scarce in the field of theory. In judicial practice, there exist so many different opinions on the conviction and the penalty to it. In order to understand and grasp the unit joint offense properly, this article mainly focuses on the relation between unit crime and joint crime, the subject qualification, the characteristic, the criminal responsibility and the detailed identification of the unit joint offense on the basis of combination of the theory and the practice. There are five parts altogether:

Part one is mostly concerned about the relation between unit crime and joint crime. After analyzing the relations between unit crime and joint crime, between unit joint offense and joint unit crime, and whether the crime involved unit belongs to joint crime, the conclusion is made that unit crime itself doesn't belong to joint crime, that the unit and the directly responsible personnel can't be the subject of joint crime, but that the inner natural persons of the unit can be the subject of joint crime on the premise of that the unit commits crime on purpose. So the term of unit joint offense should be accepted while the proposition of joint unit crime should be abandoned, and unit crime should be excluded from unit joint offense.

Part two is mostly concerned about the definition and the characteristic of unit joint offense. Unit joint offense means the offense committed by units of two or more or by one or more units and natural person on collective purpose. Under certain circumstances, the unit and the inner member, the unit and the upper person in charge, the unit and the deputy can be the subject of the unit joint offense when the private enterprise is involved in the joint crime.

Part three is mostly concerned about the forms of the unit joint offense. There are two basic forms, one of which is called pure unit joint offense between units, the other of which is called impure unit joint offense between unit and natural person. Under certain circumstances, the unit and the subordinate unit, including the branch, can be the subject of unit joint offense, such as the financial organization including

the specialized bank and insurance company. Parent company and subsidiary company, unit and the inner natural person in his own name, the natural person in his own name and the name of member of the unit involving the unit joint offense can be the subject of the unit joint offense.

Part four is mostly concerned about the criminal responsibility. The topic relates to the definition and distinction of principal offender, accessory, abettor and coerced offender, the identification of the criminal between the units or between the unit and the natural person if they commit joint crime, and the identification of the criminal responsibility between the directly responsible personnel in unit joint offense. Seven factors should be paid attention to in the identification of the principal offender and accessory offender in unit joint offense. It is deduced that there are six forms of principle-subordinate relation of several directly responsible personnel in the unit joint offense. The cases are analyzed in detail in which the offenses by the natural person abet by unit or by the unit abet by the natural person are determined unit joint offense. The identification principle and the allotment method of the criminal responsibility between the pure unit joint offense and the impure unit joint offense are put forward.

Part five is mostly concerned about the detailed identification of the unit joint offense. Some complicated problems in judicial practice are on deep analysis, such as the allegation of different charges when the offense of the same quality is committed by the unit and natural person, the qualitative definition of unit joint offense by both the common unit and the special unit, the identification of amount involved in unit joint offense, and the application of criminal fine. Finally, advice of the author is put forward.

Key words: unit joint offense; criminal responsibility; identification

目 录

引 言	1
第一章 单位共同犯罪与共同犯罪	3
一、单位犯罪与共同犯罪	3
(一) 单位犯罪是否是共同犯罪	3
(二) 单位内部数个责任人员(自然人)是否是共同犯罪	5
二、单位参与犯罪能否构成共同犯罪	7
三、单位共同犯罪与共同单位犯罪的关系	10
第二章 单位共同犯罪的概念与特征	12
一、单位共同犯罪的概念	12
二、单位共同犯罪的特征	12
(一) 单位共同犯罪的主体应为包括单位在内的两个或两个以上主体	13
(二) 单位共同犯罪的主观方面具有共同的犯罪故意	16
(三) 单位共同犯罪的客观方面表现为共同实施了犯罪行为	19
第三章 单位共同犯罪的形式	21
一、纯正的单位共同犯罪和非纯粹的单位共同犯罪	22
(一) 纯正的单位共同犯罪	22
(二) 非纯正的单位共同犯罪	23
二、简单的单位共同犯罪和复杂的单位共同犯罪	25
三、事前有通谋的单位共同犯罪和事前无通谋的单位共同犯罪	25
第四章 单位共同犯罪的刑事责任	27
一、单位共同犯罪的主犯、从犯区分问题	27
(一) 单位共同犯罪的主犯、从犯认定	27
(二) 单位共同犯罪中单位犯罪内部的数个直接责任人员的主从关系	29

二、单位共同犯罪中教唆犯、胁从犯的认定	29
(一) 单位共同犯罪中存在教唆犯、胁从犯	29
(二) 单位共同犯罪中的教唆犯	30
(三) 在单位共同犯罪中的胁从犯	31
三、单位共同犯罪的责任分担与责任人范围	32
(一) 确定单位共同犯罪刑事责任的一般原则	32
(二) 单位与其直接责任人员刑事责任	33
(三) 纯正的单位共同犯罪的刑事责任	35
(四) 非纯正的单位共同犯罪的刑事责任	36
第五章 单位共同犯罪具体认定中的若干问题	39
一、单位与自然人之间实施同一性质的犯罪，但触犯不同的罪名的处理	39
(一) 罪名的不同不是因为自然人与单位主体上的差异，而是由于 自然人与单位共同实施不属于同一犯罪构成的客观行为	39
(二) 犯罪客观特征一样，罪名的不同是由于自然人与单位主体间的差别造成	40
二、一般单位与特殊单位共同实施单位犯罪的处理	42
三、单位共同犯罪犯罪数额的认定	43
(一) 在纯正的单位共同犯罪中，应当如何认定犯罪数额	44
(二) 在非纯正的单位共同犯罪中，应当如何认定犯罪数额	45
结 语	47
主要参考文献	49

Contents

Foreword	1
Chapter 1 Unit joint offense and joint crime	3
Subchapter 1 Unit crime and joint crime	3
Section 1 Whether unit crime belongs to joint crime	3
Section 2 Whether the responsible personnel (natural person) of the unit are the Subject of joint crime	5
Subchapter 2 Whether offence involved in unit belongs to joint crime	7
Subchapter 3 Relation between unit joint offense and joint unit crime	10
Chapter 2 The definition and the characteristic of unit joint offense	12
Subchapter 1 Section One definition of unit joint offense	12
Subchapter 2 Two characteristic of unit joint offense	12
Section 1 Subject of unit joint offense should be two or more units	13
Section 2 Subjective constructive condition of unit joint offense is collective Intent	16
Section 3 Objective constructive condition of unit joint offense is collective action	19
Chapter 3 Forms of unit joint offense	21
Subchapter 1 Pure unit joint offense and impure unit joint offense	22
Section 1 Pure unit joint offense	22
Section 2 Impure unit joint offense	23
Subchapter 2 Simple unit joint offense and complicated unit joint offense	25
Subchapter 3 Conspiratorial unit joint offense and in conspiratorial unit joint Offense	25

Chapter 4	Criminal responsibility of unit joint offense	27
Subchapter 1	Distinction of principal offender and accessory offender in Unit joint Offense	27
Section 1	Identification of principal offender and accessory offender in unit joint Offense	27
Section 2	Principle-subordinate relation of directly responsible personnel of the Unit in unit joint offense	29
Subchapter 2	Identification of abettor and coerced offender in unit joint offense	29
Section 1	There exist abettor and coerced offender in unit joint offense	29
Section 2	Abettor in unit joint offense	30
Section 3	Coerced offender in unit joint offense	31
Subchapter 3	Criminal responsibility allotment and scope of person responsible in Unit joint offense	32
Section 1	General principle of criminal responsibility identification in unit joint Offense	32
Section 2	Criminal responsibility in allotment in unit joint offense	33
Section 3	Criminal responsibility in pure unit joint offense	35
Section 4	Criminal responsibility in impure unit joint offense	36
Chapter 5	On some problems in identification of unit joint offense	39
Subchapter 1	Settlement of the cases in which there are different charges when the Offense of the same quality is committed by the unit and natural person	39
Section 1	Settlement of different charges based on the distinctions of Object Between the unit and the natural person	39
Section 2	Settlement of different charges based on the distinctions of subject Between the unit and the natural person	40

Subchapter 2	Treatment to the unit joint offense between the common unit and the Special unit	42
Subchapter 3	Identification of amount involved in unit joint offense	43
Section 1	Identification on the criminal amount in the pure unit joint offense	44
Section 2	Identification on the criminal amount in the impure unit joint offense	45
Tag		47
Reference		49

厦门大学博硕士论文摘要库

引 言

单位犯罪,^①是 1997 年刑法修订时才正式专节规定的,在此之前,明确单位犯罪的规定散见在一些单行刑法、附属刑法及司法解释中,主要是规定单位犯罪要追究负有直接责任的主管人员或者其他直接责任人员的刑事责任。由于单位犯罪在犯罪主体、承担刑事责任主体上有其特殊性,加之我国对单位犯罪立法起步又晚,司法实践中处理单位犯罪案件也是从九十年代才逐步增多的,因而司法实践中对单位犯罪涉及的一些问题认识不一、分歧较大。

当前单位犯罪又呈现多元化、复杂化的趋势。越来越多的犯罪主体互相勾结在一起。从目前司法实践来看,加入单位犯罪主体行列的,不仅有众多的国有企业、集体企业、私营企业、事业单位、社会团体、三资企业和境外单位,甚至党政机关和部队。主要表现在:一是企业之间相互串通,共同作案;二是企业与机关、团体相互勾结,共同实施犯罪;三是境内外企业之间相互之间结合,共同走私;四是单位与自然人之间互相利用,共同犯罪。^②

随着刑法对单位犯罪的确认,单位共同犯罪成为共同犯罪理论研究不可回避的一个重要课题。单位共同犯罪比单位单独犯罪能量更大,其同对抗国家刑事法律力量更强,更具复杂性和隐蔽性。实践中遇到单位共同犯罪的情况,在处理时又未能形成一致认识,如:单位与个人之间是否存在共同犯罪关系、单位共同犯罪中主犯、从犯、胁从犯、教唆犯的认定及其刑事责任等问题均有较大分歧。目前,刑法学界对单位犯罪的概念、构成条件、处罚等问题均作了较为深入、成熟的探讨,但对单位共同犯罪这种复杂的犯罪形态尚缺乏深入的分析。在司法实践中出现定罪不一与量刑失衡问题。针对上述问题,笔

① 在我国,目前刑法已使用“单位犯罪”这个概念。本文使用“单位犯罪”这个概念,同时在评价国外和我国这方面研究时,仍然使用“法人犯罪”这个概念,笔者相信本文这样安排,不会产生歧义。

② 陈泽宪.新刑法单位犯罪的认定与处罚[M].北京:中国检察出版社,1997. 36.

者结合理论与司法实践，对单位共同犯罪的可能性、单位共同犯罪与共同犯罪的关系、单位共同犯罪的特征、单位共同犯罪的刑事责任以及单位共同犯罪司法认定中的若干重点、疑难问题做一些探讨，以期对正确理解和把握单位共同犯罪有所帮助。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 单位共同犯罪与共同犯罪

在探讨单位共同犯罪问题的时候，首先应当研究单位共同犯罪的可能性。这就涉及单位犯罪与共同犯罪关系、单位犯罪参与共同犯罪是否构成共同犯罪以及单位共同犯罪与共同单位犯罪的关系。本章就这三方面的问题进行论证：

一、单位犯罪与共同犯罪

单位犯罪与共同犯罪是我国现行刑法典（以下简称“刑法”）确认的两种犯罪形式，被分别规定在刑法第二章第三节和第四节，二者之间存在着自然的内在联系，在逻辑上有重叠交叉之处。刑法第 25 条规定：“共同犯罪是指二人以上共同故意犯罪”。它具有如下特征：第一、犯罪主体是二人以上，同时二人以上的共同犯罪人必须都是达到刑事责任年龄、有刑事责任能力的人；第二、各个犯罪主体之间必须有共同的犯罪故意，即犯罪主体通过意思联络，认识到他们的共同犯罪行为会发生危害社会的结果，并决意参与共同犯罪，希望或放任危害结果的发生；第三，各犯罪主体必须有共同的犯罪行为，即各犯罪主体的行为都指向同一犯罪事实，彼此联合，互相配合，它们与犯罪结果之间都存在因果关系；第四、各犯罪主体所侵害的必须是同一的犯罪客体。刑法第 30 条规定：“公司、企业、事业单位、机关团体实施的危害社会的行为，法律规定为单位犯罪的，应当负刑事责任。”单位犯罪作为一种特殊的犯罪形式，通常是由单位内部成员中的多数甚至是全体共同实施的，这一点与共同犯罪相似之处，容易混淆，对此笔者试从以下两个方面对单位犯罪与共同犯罪的关系加以探讨。

（一）单位犯罪是否是共同犯罪

研究单位共同犯罪问题，首先要正确认识单位犯罪与共同犯罪的关系。对单位犯罪是否是共同犯罪的理论聚讼有：

刑法学界有学者持肯定说，认为单位犯罪是共同犯罪，持这种观点的学者

把单位犯罪与共同犯罪视为同类犯罪,认为相关责任人员承担刑事责任的前提和基础不仅仅是单位行为构成犯罪,更重要的是其在主观上有共同的犯罪故意,客观上有共同的犯罪行为,因而完全符合共同犯罪的主客观成立条件。^①

有学者持否定说,认为单位犯罪不是共同犯罪,是单位整体犯罪,其犯罪主体是单一的,即单位。持这种观点的学者认为:单位是法律将其人格化的社会组织,是由一定数量的人有机结合组成的一个整体,具有自己意志和行为,也有自己的犯罪能为和刑事责任能为。^②

上述两种观点中,笔者赞同否定说,即单位犯罪并不是共同犯罪,理由如下:

1、主体上,单位犯罪与共同犯罪不同。单位犯罪的主体,刑法明确规定为公司、企业、事业单位、机关、团体五类,而共同犯罪的主体除了包括单位以外,主要是具备刑事责任能力的自然人。同时,单位犯罪的主体必须是依法成立、合法存在的单位,而共同犯罪的主体则无此要求。对于自然人主体而言,即使正在服刑的罪犯都可以成为共同犯罪的主体;对于复杂的共同犯罪,如有组织犯罪,所谓的组织本身并不具备合法的身份。

2、主观上,单位犯罪与共同犯罪不同。首先,共同犯罪的主观方面只能是故意,而单位犯罪的主观方面包括故意和过失。其次,共同犯罪的主观故意具有双重性,各共同犯罪人的认识因素和意志因素都是双重的,各共同犯罪人不仅认识到自己是其他人共同实施犯罪,并对自己行为和他人的行为会造成的危害社会的结果持希望或放任的心理态度;单位犯罪的主观故意则不具有双重性,单位内部直接参与实施犯罪的成员认识到的是自己和其他单位成员在单位意志的支配下一起实施了犯罪行为,这种犯罪行为是单位整体犯罪,并对单位整体犯罪行为会造成危害社会的结果持希望或放任的态度。再次,在共同犯罪中各共同犯罪人都是在自己的独立意志的支配下实施犯罪并且认识到自己的

① 谢治东.论单位犯罪是共同犯[J].河北法学,2004,(6):141-142.

② 何秉松.法人犯罪与刑事责任[M].北京:中国法制出版社,2000. 481—485;

刘凌梅.单位共同犯罪若干问题探讨[A].马松建等.刑法理论与司法认定问题研究[C].北京:中国检察出版社,2001. 160-161.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库